



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΑΥΤΟΤΕΛΕΣ ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ, ΝΟΜΙΚΗΣ
ΚΑΙ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45
Ταχ. Κώδικας : 546 30 Θεσσαλονίκη
Τηλέφωνο : 2313333255
ΦΑΞ : 2313333258

Θεσσαλονίκη, 15/6/2016

Αριθμός απόφασης: 644

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

β. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του Ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Της αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».

ε. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

στ. Της αριθ. Δ.ΟΡΓ.Α. 1159205ΕΞ2014 Απόφασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β3250/4-12-2014) «Τροποποίηση και συμπλήρωση της αριθμ. Δ6Α 1058824ΕΞ2014/8-4-2014 απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών, ως προς τις Διευθύνσεις Στρατηγικού Σχεδιασμού και Οικονομικής Διοίκησης, Επίλυσης Διαφορών και Εφαρμογής της Φορολογικής Πολιτικής και Νομοθεσίας».

ζ. Της αριθμ. Δ.ΟΡΓ.Α 1006534ΕΞ2014 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β165/19-1-2015) «Ανακαθορισμός της καθ' ύλην αρμοδιότητας και του χρόνου έναρξης λειτουργίας του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και του χρόνου έναρξης λειτουργίας του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης, Νομικής και Διοικητικής Υποστήριξης της ίδιας Διεύθυνσης και της καθ' ύλην αρμοδιότητας του Γραφείου Επανεξέτασης του ίδιου Τμήματος».

η. Της αριθμ. Δ.Ε.Δ. Β1 1052867ΕΞ2015/21-4-2015 (ΦΕΚ Β' 815/7-5-2015) Απόφασης του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με την αριθμ. Δ.Ε.Δ. Β1 1035074 ΕΞ2016/3-3-2016 (ΦΕΚ Β' 748/21-3-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

θ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθμό πρωτοκόλλου «...»/25-2-2016 ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...», νόμιμα εκπροσωπούμενης, ΑΦΜ «...», με έδρα στο «...», κατά των με αριθ. «...»/1-2-2016 Πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Πρέβεζας, με τις οποίες απορρίφθηκαν τροποποιητικές δηλώσεις φόρου ακίνητης περιουσίας ετών 2011, 2012 και 2013 αντίστοιχα, καθώς και κατά της με αριθ. «...»/1-2-2016 Πράξης του Προϊσταμένου της ίδιας Δ.Ο.Υ., με την οποία απορρίφθηκε τροποποιητική δήλωση ΕΝ.Φ.Ι.Α. ετών 2014 και 2015, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Τις με αριθ. «...»/1-2-2016 Πράξεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Πρέβεζας, των οποίων ζητείται η ακύρωση.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης, Νομικής και Διοικητικής Υποστήριξης της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου «...»/25-2-2016 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «...», η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στον σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Η προσφεύγουσα υπέβαλε, για τα έτη 2011, 2012 και 2013, τις με αριθμούς «...»/25-5-2011, «...»/29-5-2012 και «...»/2-7-2013, αντίστοιχα, δηλώσεις φόρου ακίνητης περιουσίας νομικών προσώπων, στις οποίες, μεταξύ άλλων δήλωσε και ένα ακίνητο ευρισκόμενο στον Δήμο «...», στη θέση «...», με επιφάνειες κύριων χώρων κτισμάτων 2.210,00 τ.μ.. Για το εν λόγω ακίνητο επιβλήθηκε για μεν το έτος 2011 Φόρος Ακίνητης Περιουσίας ύψους 2.210,00 ευρώ, για δε τα έτη 2012 και 2013 Φ.Α.Π. ύψους 2.210,00 ευρώ. Για τα έτη 2014 και 2015, εξάλλου, επιβλήθηκε φόρος ΕΝ.Φ.Ι.Α. ποσού 2.784,60 ευρώ.

Ακολουθως, η προσφεύγουσα, με τις με αριθ. πρωτ. «...»/31-12-2015, «...»/31-12-2015 & «...»/1-12-2015 αιτήσεις της προς τη Δ.Ο.Υ. Πρέβεζας ζήτησε να γίνουν δεκτές οι ανακλητικές δηλώσεις για τα έτη 2011, 2012 και 2013 αντίστοιχα, με τις οποίες τροποποίησε την έκταση του παραπάνω ακινήτου-κτίσματος σε εμβαδόν 340,00 τ.μ.. Κατέθεσε επιπλέον και τη με αριθ. πρωτ. «...»/31-12-2015 αίτηση, με την οποία ζήτησε να γίνει δεκτή η ανακλητική δήλωση ΕΝ.Φ.Ι.Α. για τα έτη 2014 και 2015.

Σε απάντηση των ως άνω αιτήσεων εκδόθηκαν από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Πρέβεζας οι ακόλουθες πράξεις απόρριψης εκπρόθεσμης τροποποιητικής δήλωσης φόρου ακίνητης περιουσίας: α) η με αριθ. πρωτ. «...»/1-2-2016 απορριπτική πράξη για το έτος 2011, β) η με αριθ. πρωτ. «...»/1-2-2016 απορριπτική πράξη για το έτος 2012, γ) η με αριθ. πρωτ. «...»/1-2-2016 απορριπτική πράξη για το έτος 2013 και δ) η με αριθ. πρωτ. «...»/1-2-2016 απορριπτική πράξη για τα έτη 2014 και 2015. Οι ως άνω απορριπτικές πράξεις διαβιβάστηκαν στην προσφεύγουσα με το με αριθ. πρωτ. «...»/2-2-2016 έγγραφο της Δ.Ο.Υ. Πρέβεζας.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την εξαφάνιση των ανωτέρω προσβαλλόμενων πράξεων της Δ.Ο.Υ. Πρέβεζας και την αποδοχή των τροποποιητικών δηλώσεων φόρου ακίνητης περιουσίας ετών 2011, 2012 και 2013, καθώς και των τροποποιητικών δηλώσεων ΕΝ.Φ.Ι.Α. ετών 2014 και 2015, επικαλούμενος τους ακόλουθους λόγους: α) οι διατάξεις περί ΕΝ.Φ.Ι.Α. τυγχάνουν αντισυνταγματικές ως αντικείμενες στην κατ' άρθρ. 4 παρ. 5 Συντάγματος αρχή της ισότητας, αφού η χρήση κριτηρίων όπως η αξία της τιμής ζώνης ή η μοναδιαία αξία οικοπέδου δεν είναι γενικά και αντικειμενικά και, ως εκ τούτου, είναι απρόσφορα για

τον υπολογισμό της εκάστοτε φορολογικής υποχρέωσης, β) η επίμαχη νομοθεσία αντιβαίνει και στη διάταξη του άρθρ. 2 παρ. 1 Συντάγματος περί προστασίας της ανθρώπινης αξίας, αφού δεν τάσσεται, ως όφειλε, κάποιο ελάχιστο αφορολόγητο όριο, γ) υφίσταται παράβαση της κατ' άρθρ. 17 παρ. 1 Συντάγματος υποχρέωσης προστασίας της ιδιοκτησίας, στον βαθμό που η επιβολή υπέρογκων φόρων σε βάρος της ακίνητης περιουσίας αποκτά μη επιτρεπτό δημοτικό χαρακτήρα, δ) η εκκαθάριση του φόρου, αποτελούσα δυσμενή εκτελεστή ατομική διοικητική πράξη, δεν μπορεί να λαμβάνει χώρα άνευ προηγούμενης ακρόασης, κατά παράβαση της διάταξης της παρ. 2 του άρθρ. 20 Συντάγματος, ε) η φορολογική αρχή προέβη στον προσδιορισμό του αποδοτέου φόρου επιβάλλοντας τον ίδιο φόρο στους κύριους και βοηθητικούς χώρους των κτισμάτων της, αν και δεν έχει εκδοθεί έως σήμερα η προαπαιτούμενη για τον προσδιορισμό του φόρου υπουργική απόφαση, κατά παράβαση του ν. 4223/2013, αλλά και των διατάξεων των άρθρων 4 παρ. 5 και 20 παρ. 1 του Συντάγματος, στ) η πάροδος απράκτου της διετίας που τάσσεται από το άρθρ. 41 ν. 1249/1982 (στο οποίο παραπέμπει το άρθρ. 4 ν. 4223/2013) για την αναπροσαρμογή των αντικειμενικών αξιών των ακινήτων, συνιστά παράνομη παράλειψη έκδοσης κανονιστικής πράξης εκ μέρους της Διοίκησης, ώστε και το προσβαλλόμενο εκκαθαριστικό να στερείται νομιμότητας, ζ) οι προσβαλλόμενες απορριπτικές πράξεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Πρέβεζας έχουν εκδοθεί κατά πλάνη περί τα πράγματα, αφού από τις προσκομισθείσες οικοδομικές άδειες προκύπτει η βασιμότητα των υποβληθεισών τροποποιητικών δηλώσεων, ήτοι ότι τα τετραγωνικά μέτρα του ακινήτου με Α.Τ.Α.Κ. «...» είναι 340,00 αντί των 2.210,00 τ.μ. που εκ παραδρομής αρχικά δηλώθηκαν.

Επειδή σε κάθε περίπτωση, ο έλεγχος της συνταγματικότητας, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 87 παρ. 2 και 93 παρ. 4 του Συντάγματος, ανήκει στη δικαιοδοσία των Δικαστηρίων και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της Διοίκησης, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο.

Επειδή η δημόσια διοίκηση δεσμεύεται από την αρχή της νομιμότητας, όπως αυτή καθιερώνεται με τις διατάξεις των άρθρων 26 παρ. 2, 43, 50, 82, 83 και 95 & 1 του Συντάγματος (ΣτΕ 8721/1992, 2987/1994), και η οποία συνεπάγεται ότι η διοίκηση οφείλει ή μπορεί να προβαίνει μόνο σε ενέργειες που προβλέπονται και επιβάλλονται ή επιτρέπονται από τους κανόνες που θεσπίζουν το Σύνταγμα, οι νομοθετικές πράξεις, οι διοικητικές κανονιστικές πράξεις, που έχουν εκδοθεί βάσει νομοθετικής εξουσιοδότησης, καθώς και από κάθε κανόνα ανώτερης ή ισοδύναμης προς αυτούς τυπικής ισχύος.

Επειδή, στη συγκεκριμένη περίπτωση, για τον προσδιορισμό του ΕΝΦΙΑ η Διοίκηση υποχρεούται, σύμφωνα με το άρθρο 4 του ν. 4223/2013, μεταξύ άλλων και σε εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 41 του ν. 1249/1982 περί αντικειμενικού τρόπου προσδιορισμού της φορολογητέας αξίας των ακινήτων, καθώς και των εν ισχύ αποφάσεων του Υπουργού Οικονομικών περί αναπροσαρμογής των αντικειμενικών αξιών.

Επειδή, εξάλλου, οι κανονιστικές αποφάσεις της Διοίκησης προσβάλλονται με αίτηση ακυρώσεως ενώπιον του ΣτΕ.

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρ. 19 παρ. 1 ν. 4174/2013, «Αν ο φορολογούμενος διαπιστώσει ότι η φορολογική δήλωση που υπέβαλε στη Φορολογική Διοίκηση περιέχει λάθος ή παράλειψη, υποχρεούται να υποβάλει τροποποιητική φορολογική δήλωση». Σύμφωνα, εξάλλου, με την ΠΟΛ 1094/2010, «Η ανακλητική δήλωση Φόρου Ακίνητης Περιουσίας πρέπει να συνοδεύεται από εκείνα τα πραγματικά περιστατικά που δικαιολογούν τη συγγνωστή πλάνη του υποχρέου και τη μείωση της φορολογητέας ύλης και τα οποία, εφόσον γίνουν δεκτά από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ., θα εκκαθαρισθεί και ο τυχόν επιπλέον φόρος θα επιστραφεί ή θα συμψηφιστεί κατά περίπτωση...».

Επειδή, εν προκειμένω, η αιτούσα εταιρεία προσκόμισε ως μοναδικό δικαιολογητικό στοιχείο τη με αριθμό «...» Άδεια Οικοδομής, στην οποία, ωστόσο, αναγράφεται ως καλυπτόμενη επιφάνεια οικοπέδου στον Πίνακα «Στοιχεία Οικοδομής» η έκταση 2.210,00 τ.μ.. και όχι η επικαλούμενη έκταση των 340,00 τ.μ.. Επομένως, ορθώς απορρίφθηκαν οι τροποποιητικές δηλώσεις της αιτούσας για τα επίδικα έτη.

Επειδή η αιτούσα τόσο στις αρχικές όσο και στις τροποποιητικές δηλώσεις καταχώρησε στον Πίνακα Φορολογητέων Ακινήτων ολόκληρο το εμβαδόν του ακινήτου στη στήλη 10 «Κύριοι Χώροι» και δεν έκανε καμία καταχώρηση στη στήλη 11 «Βοηθητικοί Χώροι». Ως εκ τούτου, πρέπει να απορριφθεί ως ουσία αβάσιμος ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας, ότι η φορολογική αρχή προέβη στον προσδιορισμό του αποδοτέου φόρου επιβάλλοντας τον ίδιο φόρο στους κύριους και βοηθητικούς χώρους των κτισμάτων της.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής.

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

Οικονομικό Έτος 2011

Τελικό χρεωστικό : 1.870,00 €

Οικονομικό Έτος 2012

Τελικό χρεωστικό : 1.870,00 €

Οικονομικό Έτος 2013

Τελικό χρεωστικό : 1.870,00 €

Οικονομικό Έτος 2014

Τελικό χρεωστικό : 2.252,99 €

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στον υπόχρεο.

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ ΑΥΤΟΤΕΛΟΥΣ
ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ, ΝΟΜΙΚΗΣ
ΚΑΙ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΑ ΜΑΥΡΙΔΟΥ

Σ η μ ε ί ω σ η : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησης της (άρθ. 126 ν. 2717/99).